ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А108-7.32/15

13 ноября 2015 года г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 11.11.2015 года

Постановление в полном объеме изготовлено 13.11.2015 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление заместителя прокурора г. Кызыла «……..» о возбуждении дела об административном правонарушении от 15.10.2015 года (вх. № 4898 от 22.10.2015 года) и иные материалы дела № А108-7.32/15 в отношении должностного лица – «……..» Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» «……..» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, при участии к рассмотрению дела «……..», представителя по доверенности и помощника прокурора г. Кызыла «……..»,

УСТАНОВИЛ:

Событие административного правонарушения: неправомерное заключение дополнительного соглашения к государственному контракту об изменении существенных условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В ходе рассмотрения дела «……..» не согласился с постановлением прокурора, так как данные дополнительные соглашения заключены в соответствии с законом. Дополнительными соглашениями изменились только авансовые платежи, существенных изменений не было. Состав административного правонарушения в действиях должностного лица «……..» не усматривается. Просил учесть малозначительность совершенного административного правонарушения, никаких последствий не было, цена контракта не изменилась, только включили авансовый платеж.

Помощник прокурора г. Кызыла «……..» поддержала доводы изложенные в постановлении.

Рассмотрев материалы дела № А108-7.32/15 и выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступили материалы проверки (вх. № 4899 от 22.10.2015 года) Прокуратуры г. Кызыла по проверке соблюдения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) Муниципальным казенным учреждением «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» (далее – Департамент), согласно которым в действиях должностного лица – «……..» Департамента «……..» установлено нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, выразившееся в заключении дополнительных соглашений об изменении размера и порядка финансирования и оплаты работ по муниципальным контрактам от 09.07.2014 года под номерами с 139 по 207.

Так, уполномоченным органом – Мэрией г. Кызыла на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 29-30 ноября 2013 года размещены извещения о проведении открытых аукционов в электронной форме с № 0312300017313000609 по №0312300017313000677 на право заключения муниципальных контрактов на приобретение благоустроенных квартир в муниципальную собственность в целях реализации муниципальной адресной программы по переселению граждан из аварийного жилищного фонда с учетом необходимости развития малоэтажного жилищного строительства в г. Кызыле на 2013-2015 годы.

По результатам размещения заказов, открытые аукционы в электронной форме признаны несостоявшимися в связи с отсутствием заявок от участников.

09.07.2014 года по согласованию со Службой по финансово-бюджетному надзору Республики Тыва между Департаментом и государственным бюджетным учреждением Республики Тыва «……..» заключены муниципальные контракты под номерами с 139 по 207 на приобретение благоустроенных жилых помещений в муниципальную собственность.

Пунктом 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующим на момент его заключения.

Как следует из части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, к отношениям в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд применяются, в том числе положения ГК РФ и Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее – БК РФ).

Согласно пункту 8 статьи 3 Закона о контрактной системе муниципальным контрактом признается договор, заключенный от имени муниципального образования муниципальным заказчиком для обеспечения муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 1 статьи 450 ГК РФ изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

В части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе сформулировано общее правило, согласно которому изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. Вместе с тем, в данной норме содержится исчерпывающий перечень случаев, при которых возможно изменение существенных условий контракта по соглашению сторон:

1. в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя):

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта.

В данном случае цена муниципального контракта на приобретение жилого помещения в сторону снижения не менялась.

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.

В ходе прокурорской проверки установлено, что заказчиком, то есть Департаментом количество приобретаемых квартир не увеличивалось и не уменьшалось.

Таким образом, основания увеличения размера авансовых платежей и изменения порядка оплаты по муниципальному контракту на приобретение жилого помещения не относятся к исключениям, предусмотренным подпунктами а, б пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работ, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Пунктом 6 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность изменения условий контракта в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 БК РФ, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик

в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

Также, пунктами 2 и 3 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлена возможность изменения условий государственного контракта, заключенного на срок не менее чем три года по цене, равной или превышающей размер цены, установленной Правительством Российской Федерации, в случае если исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно. При этом основанием для изменения условий государственного контракта по соглашению сторон является решение Правительства Российской Федерации (высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ).

Постановлением Правительства РФ от 19.12.2013 года № 1186 «Об установлении размера цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства РФ, и местной администрации, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно» установлены следующие размеры цены государственного контракта, заключенного на срок не менее чем три года для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть измены в установленном порядке, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно:

- 10 млрд. рублей – для контракта, заключенного для обеспечения федеральных нужд;

- 1 млрд. рублей – для контракта, заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации.

Иные исключительные случаи, допускающие изменение существенных условий контракта по соглашению сторон (подпункты 1, 4 и 5 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе), не предусматривают возможности изменения размера и порядка финансирования и оплаты работ по муниципальному контракту.

Согласно пункту 2.3 муниципальных контрактов с 139 по 207 от 09.07.2014 года оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Продавца платежными поручениями в следующем порядке:

- авансовый платеж в размере 30% от цены контракта Покупатель перечисляет Продавцу после заключения контракта в течение 10 рабочих дней;

- частичная оплаты от цены контракта осуществляется в течение 10 рабочих дней после подписания актов приемки-передачи выполненных этапов работ на основании форм КС-2, КС-3 (1 этап – закрытие контура строящихся жилых домов – 25% от цены контракта, 2 этап – инженерные сети и отделочные работы – 25% от цены контракта);

- окончательный расчет в размере 20% от цены контракта производится с учетом

произведенных авансовых платежей в течение 10 рабочих дней с момента регистрации перехода права муниципальной собственности.

Однако в нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе «……..» Департамента «……..» изменены существенные условия муниципальных контрактов от 09.07.2014 года под номерами с 139 по 207 путем заключения с начальником «……..» дополнительных соглашений от 20.05.2015 года № 1 к каждому муниципальному контракту.

Так, дополнительными соглашениями от 20.05.2015 года к муниципальным контрактам от 09.07.2014 года под номерами с 139 по 207 стороны изменили существенные условия муниципальных контрактов, а именно порядок оплаты работ, изложив абзац 3 пункта 2.3 муниципальных контрактов в следующей редакции:

«-авансовый платеж в размере 50% от цены контракта Покупатель перечисляет Продавцу по мере поступления денежных средств на счет Покупателя».

Таким образом, «……..» Департамента «……..» предусмотрев дополнительными соглашениями от 20.05.2015 года авансовые платежи в размере 50% от цены заключенных контрактов, а также определив иной порядок оплаты работ, чем предусмотрено заключенными муниципальными контрактами, допустил изменение существенных условий муниципальных контрактов от 09.07.2014 года под номерами с 139 по 207.

Таким образом, доводы представителя Департамента «……..» о соответствии действий «……..» требованиям Закона о контрактной системе необоснованны.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок.

Санкция части 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

Таким образом, в действиях «……..» начальника Департамента «……..» по заключению с начальником «……..» дополнительных соглашений от 20.05.2015 года к муниципальным контрактам от 09.07.2014 года под номерами с 139 по 207, предусматривающих перечисление авансовых платежей в размере 50 % от цены контракта по мере поступления денежных средств на счет Покупателя усматривается состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32. КоАП РФ.

Вина «……..» состоит в том, что «……..» не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение норм установленных Законом о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «……..» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32

КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика – Муниципальное казенное учреждение «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Бухтуева, д. 3.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительных соглашений к муниципальным контрактам под номерами с 139 по 207 от 09.07.2014 года, то есть 20.05.2015 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – «……..» Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» «……..» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – «……..» Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» «……..» административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ – постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ - штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России);

ИНН: 1701044223; КПП: 170101001

Код бюджетной классификации: 161 116 33040 04 6000 140.

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 049304001;

ОКТМО: 93701000;

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд городских округов.

Идентификатор платежа:01000000000093062919226 43.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ - сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ - неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 7 ст. 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев